

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 200408025

UDC _____

厦门大学

硕士学位论文

论离婚父母对未成年子女的抚养问题

A Study on Maintenance to Children by Divorced Parents

魏晓菲

指导教师姓名: 蒋月教授

专业名称: 民商法学

论文提交日期: 2007 年 5 月

论文答辩时间: 2007 年 6 月

学位授予日期: 2007 年 月

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

2007 年 5 月

厦门大学学位论文原创性声明

兹呈交的学位论文，是本人在导师指导下独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考的其他个人或集体的研究成果，均在文中以明确方式标明。本人依法享有和承担由此论文产生的权利和责任。

声明人（签名）：

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人完全了解厦门大学有关保留、使用学位论文的规定。厦门大学有权保留并向国家主管部门或其指定机构送交论文的纸质版和电子版,有权将学位论文用于非赢利目的的少量复制并允许论文进入学校图书馆被查阅,有权将学位论文的内容编入有关数据库进行检索,有权将学位论文的标题和摘要汇编出版。保密的学位论文在解密后适用本规定。

本学位论文属于

1、保密 (), 在 年解密后适用本授权书。

2、不保密 ()

(请在以上相应括号内打“√”)

作者签名:

日期: 年 月 日

导师签名:

日期: 年 月 日

厦门大学博硕士论文摘要库

内 容 摘 要

随着离婚率的逐年升高,越来越多的未成年子女面临父母离婚带来的家庭结构变化。而离婚父母抚养、教育未成年子女的现况却令人担忧。许多未成年人由于未得到适当的引导和照顾,不仅出现了怨恨、孤僻、逆反等诸多心理问题,还出现了学业下降、出走、结伙等不良行为,甚至引发犯罪等较严重的社会问题。研究表明,离婚后的父母是否给予未成年子女尽职尽责的抚养和照顾,是影响未成年子女福利的重要因素。因此,为保障离婚后未成年子女的利益,法律应对离婚父母抚养未成年子女问题做出明确而具体的规定。本文在对离婚父母抚养未成年子女问题及其特殊性进行分析的基础上,分别对两大法系典型国家相关立法进行比较研究,并分析了我国现有法律制度的不足,继而提出立足中国国情、完善离婚父母抚养未成年子女相关法律法规的立法建议。

全文分为前言、正文、结语三大部分,其中正文部分包括三章:

第一章对父母离婚后未成年子女的抚养问题进行解析。从父母离婚对未成年子女的影响以及离婚后的父母抚养未成年子女的现状入手,分析了离婚父母与未离婚父母在抚养未成年子女的内容上、形式上之区别,进而深入剖析离婚父母抚养未成年子女的特点及其问题。

第二章以比较法的研究方法,对大陆法系、英美法系典型国家的相关立法进行比较研究。主要对大陆法系的德国、法国、日本以及英美法系的英国、美国在父母子女之间权利义务关系、父母离婚后亲权(父母照顾权、监护权)的分配、抚养费支付、探望权(交往权)等方面的法律规定进行了评析。

第三章阐述我国现行法律中离婚父母抚养未成年子女相关规定的缺陷与不足,并对相关立法的完善提出一些建议。本章通过对我国相关国情的分析,提出这些基本国情对离婚父母抚养未成年子女立法的影响。在此基础上进一步分析我国现行法律制度中所存在的概念不完善、原则不明确、具体制度缺乏操作性等不足。在立法建议上,提出应立足我国现实国情,一方面完善父母对子女监护的内容,细化父母对子女监护的分类,以提高父母离婚后对子女监护权分配的合理性和灵活性;另一方面,将父母对子女的抚养与监护进行分别规定,强调父母对子

女的抚养义务，而支付抚养费和继续保持与子女的交往作为离婚后父母履行抚养义务的变化形式加以特别规定。

关键词：离婚父母；抚养；探望权

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

Along with the increase of divorce, more and more children are having to involve into the change of the family structure. However, it is not satisfying for divorced parents to maintain their children. Due to insufficient care, lots of these children show serious mentality problems. They leave home, fight with others, and even commit crimes. Lots of investigations indicate that children's welfare after divorce rests with favorable maintenance by divorced parents. To protect children's welfare, legislations should reinforce prescription of maintenance to children by divorced parents. This essay will study the maintenance to children by divorced parents.

The essay consists of preface, main body, and conclusion. The main body contains three parts:

Chapter 1 analyses the issue of maintenance to children by divorced parents. The discussion includes two parts, the first question is about the influence of parents' divorce on children and how those children are maintained by their parents. The second thesis is about differences on maintenance between divorced parents and connubial parents.

Chapter 2 briefly compares the legislations of some other foreign countries concerning the maintenance to children by divorced parents. It mainly compares the legislations concerning the relationship between parents and their children, distributions of responsibility for divorced parents, payment for maintenance, visitation rights etc. both in Civil Law System and Common Law System.

Chapter 3 analyses flaws about the legislations concerning the topic in China and comes up with some proposal. There are still legal gaps in the legislations in China such as confusion on some conceptions, lack of specific principle, deficient enforcement for visitation rights etc. To resolve these problems, this chapter comes up with some proposal that in the one hand, consummate the minor custody system, so as to extend the rights and duties for parents to their children, in the other hand establish maintenance system, including maintenance by divorced parents to their children, in which payment for maintenance and visitation right etc. should be prescribed.

Key Word: Divorced parents; Maintenance; visitation right

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
前 言	1
第一章 离婚父母抚养未成年子女问题解析	3
第一节 离婚父母抚养未成年子女问题概述	3
一、父母离婚对未成年子女的影响	3
二、离婚父母抚养未成年子女的问题及其成因	5
第二节 离婚父母抚养未成年子女问题的特殊性	8
一、父母对子女“抚养”之内涵	8
二、离婚父母抚养未成年子女的特点及问题剖析	10
第二章 外国相关立法比较研究	13
第一节 大陆法系典型国家相关立法评析	13
一、德国相关立法评析	13
二、法国相关立法评析	16
三、日本相关立法评析	19
第二节 英美法系典型国家相关立法评析	21
一、英国相关立法评析	21
二、美国相关立法评析	23
第三章 中国离婚父母抚养未成年子女问题探讨	27
第一节 现实国情对离婚父母抚养未成年子女立法的影响	27
一、“家长权”传统历史悠久	27
二、长期实行计划生育的基本国策	28
三、关注广大农村地区的特殊情况	29
第二节 我国现行相关法律规定评析	30
一、父母对子女“监护权”的规定模糊	30
二、父母离婚后监护权分配的基本原则和具体方式不明确	31
三、抚养费相关法律规定的不足	35

四、探望权相关法律法规的不足.....	36
五、公权力机构处于消极地位.....	38
第三节 对离婚父母抚养未成年子女问题的立法建议	39
一、采用父母对子女监护与抚养并行的立法模式.....	39
二、明确父母离婚后监护权分配的基本原则和具体方式.....	40
三、抚养费相关法律法规的完善.....	42
四、探望权相关法律法规的改革与完善.....	44
五、赋予公权力机构积极审查权.....	46
结 语.....	47
参 考 文 献	48

CONTENTS

Preface.....	1
Chapter 1 Analysis on the issue of maintenance to children by divorced parents	3
Subchapter 1 Outline of maintenance to children by divorced patents.....	3
Section 1 Parents' divorce impact on children	3
Section 2 Current situations and causes of problems about maintenance to children by divorced parents.....	5
Subchapter 2 Particularity of maintenance to children by divorced parents	8
Section 1 Meaning of maintenance to children by parents.....	8
Section 2 Characteristic of maintenance to children by divorced parents and analysis on the problems in the maintenance	10
Chapter 2 Brief comparison on legislations of some foreign countries concerning maintenance to children by divorced parents ..	13
Subchapter 1 Brief comparison on legislations concerning the topic in Civil Law System.....	13
Section 1 Brief introductions and comments on Germanic legislations concerning the topic.....	13
Section 2 Brief introductions and comments on French legislations concerning the topic	16
Section 3 Brief introductions and comments on Japanese legislations concerning the topic	19
Subchapter 2 Brief comparison on legislations concerning the topic in Common Law System	21
Section 1 Brief introductions and comments on U.K.'s legislations concerning the topic	21
Section 2 Brief introduction and comments on U.S.A.'s legislations concerning the topic	23
Chapter 3 Discussion about maintenance to children by divorced	

parents in China	27
Subchapter 1 Impact of Chinese situations on the legislations concerning the topic.....	27
Section 1 Chinese tradition of Patriarchy	27
Section 2 Implementation of One-Child policy	28
Section 3 To Pay attention to rural situation in China	29
Subchapter 2 Analysis on legislations concerning the topic in China	30
Section 1 Confusion on the concept of custody	30
Section 2 Without specific principle and manners on the distribution of responsibilities by divorced parents.....	31
Section 3 Flaws of legislations on payment for maintenance	35
Section 4 Deficient enforcement for visitation rights.....	36
Section 5 Ignorance to the significant role of governmental institutions and Courts.....	38
Subchapter 3 Proposal to legislations concerning the maintenance to children by divorced parents	39
Section 1 To Extend the concept of parental custody and establish the system of parental maintenance	39
Section 2 To prescribe specific principle and manners on the distribution of custody by divorced parents	40
Section 3 To strengthen the enforcement of the payment for children's maintenance	42
Section 4 To reform legislations concerning visitation right of divorced parents.....	44
Section 5 To endue governmental institutions and Courts with the power of examination.....	46
Conclusion	47
Bibliography	48

前言

随着我国社会经济的发展,妇女经济地位、家庭地位的提高,以及我国在建国以来历次婚姻法修改过程中所一直倡导的婚姻自由理念的深入人心,离婚这一社会现象正越来越多地在我们周围发生。自1980年《中华人民共和国婚姻法》(以下简称“1980年《婚姻法》”)颁布后,我国进入离婚高峰期,粗离婚率一直保持稳步上升的势头,自80年代初至90年代末,平均每年增长约5%。^①进入21世纪以来,离婚比例越来越高,从2001年《中华人民共和国婚姻法》修正案(以下简称“2001年《婚姻法》”)颁布后连续三年的离婚率来看,每年的离婚比例均占到当年结婚总量的15%以上。自1995年全年离婚总量突破100万(单位:对),此后每年新增离婚总量均在100万以上。^②而根据中国法学会2002年8月所做的《婚姻法执行中的问题》课题调查表明,离婚案件中绝大多数夫妻都有未成年子女。^③这意味着在我国庞大的人口基数下,有数千万的未成年人正在面临家庭结构突变这一重大生活变故,且这一人群的数目正在以每年百万计的速度递增。父母离婚的未成年人正逐渐成为一个数目庞大的社会群体。

近年来,社会上出现的一些极端现象引发了社会对父母离婚的未成年子女的关注。2002年轰动全国的伤熊事件当事人、以及制造“蓝极速”网吧纵火惨案的两名小学生都是来自父母离婚的家庭。某地警方抓获的一个少年犯罪团伙,35个成员中有30人都是父母离婚的单亲家庭子女。2003年11月9日北京某中学生,在父母离婚后因不满母亲的严厉管教甚至残杀了自己的母亲。^④学者对父母离婚后未成年子女的生活状况、教育状况以及心理状况进行了广泛的调查研究。调查表明,父母离婚的未成年子女与完整家庭的未成年子女相比,在经济生活条件、受教育情况、受抚养和照顾程度等福利方面确实存在着明显的差异。^⑤同时,窘迫的经济生活和不适当的抚养教育方式使父母离婚的未成年子女容易产生怨恨、自卑、冲动、

^① 叶文振,林擎国.当代中国离婚态势和原因分析[J].人口与经济,1998,(3):22-28.

^② 田岚.中国改革开放后的离婚率与离婚方式探析[J].比较法研究,2004,(6):32-41.

^③ 巫昌祯.婚姻法执行状况调查[M].北京:中央文献出版社,2004.44-47.

^④ 宋戈.父母离异对子女的伤害及对策[J].天津市教科院学报,2004,(12):80-82.

^⑤ 徐安琪.单亲家庭子女福利及其法律、政策援助[J].青年研究,2004,(7):19-28.

极端等消极心理问题，进而行动上更容易产生不当的越轨行为甚至犯罪。^①

未成年子女在父母离婚后的消极表现引起学者乃至整个社会的反思：父母离婚对未成年子女到底有怎样的影响？或者说，造成父母离婚后未成年子女心理失调、行为失范的原因到底是什么？是离婚这一事件本身，还是另有其他原因？如何才能将父母离婚对未成年子女的影响降到最低？如何才能最大限度的保护父母离婚后未成年子女的利益？于是，对父母离婚后未成年子女的教育、抚养、保护问题日渐突显。笔者试图从影响父母离婚后未成年子女福利的根本原因入手，寻找对父母离婚后未成年子女利益保护问题的解答。

^① 魏知超，邹庆宇．单亲家庭子女的心理健康问题[J]．高校保健医学研究与实践，2005，(2)：29-32.

第一章 离婚父母抚养未成年子女问题解析

第一节 离婚父母抚养未成年子女问题概述

一、父母离婚对未成年子女的影响

20 世纪 70 年代以来,随着父母离婚的未成年子女社会问题的突显,我国学者就父母离婚对未成年子女的影响展开了广泛而深入的研究。对于“父母离婚对未成年子女是否有影响以及有何种影响”的问题,学者的调查研究表明,在我国,父母离婚的未成年子女在生活福利、抚养状况、教育情况、行为规范等方面与正常家庭的未成年子女确实存在较大差异。^①同时父母离婚使未成年子女产生抑郁、孤僻、冷漠、心神不定或神经质等心理问题,甚至导致心理变态及反社会行为。^②在肯定离婚对未成年子女具有消极影响的基础上,研究的重点应在于产生这些消极影响的原因分析。

对于离婚所造成影响的解释,西方学者提出“父母缺失论”、“生活恶化论”以及“家庭冲突论”三种观点。“父母缺失论”认为,离婚造成家庭结构不完整,且子女与未获得监护权的父(母)之间交往数量和质量的下降,使得子女缺少来自父母双方情感上的关爱、实际生活扶助和辅导,家庭结构的变化和父母角色的缺失是影响子女福利的最主要原因。“生活恶化论”认为,离婚通常引起以母亲为户主的单亲家庭生活水平下降的事实,是经济条件的恶化而不是家庭结构的变化损害了父母离婚后未成年子女的福利。“家庭冲突论”认为,父母离婚后子女所出现的问题并不是由家庭结构变化或生活水平下降导致的,而应归因于父母之间的冲突(包括父母离婚前的直接冲突和离婚后的持续冲突)。^③“父母之间的敌意和对抗把家庭退化为令人反感的环境,使生活其中的孩子经历紧张、痛苦和产生不安全感。家庭冲突将孩子牵扯到父母的纷争中去,往往比父母离婚对青少年福

^① 赵彦. 单亲家庭中青少年生活环境和教育状况分析[J]. 青年研究, 1998, (2): 20-24.

^② 夏丽英, 赵媛. 离异家庭对青少年心理影响的调查分析[J]. 中国社区医师, 2005, (21): 89.

^③ 张结海, 徐安琪. 家庭结构与未成年子女的福利——中国式的综合分析框架探讨[J]. 中国人口科学, 2003, (6): 58-64. 徐安琪. 单亲家庭子女福利及其法律、政策援助[J]. 青年研究, 2004, (7): 19-28.

利的危害更大。”^①笔者认为,以上三种解释均存在不足,如“父母缺失论”和“经济恶化论”不能将父母离婚的情况与父母死亡、失踪的情况相区别;而“家庭冲突论”虽然能够体现父母离婚的特殊情况,但却不能解释父母离婚后子女生活陷入贫困的原因。

我国学者通过对父母离婚后未成年子女实际生活状况的实证研究,全面分析离婚影响未成年子女福利的原因,并将焦点集中在离婚父母对未成年子女的抚养情况上。研究表明,尽管有一定比例的未成年子女在父母离婚后出现较为明显的行为失范、心理问题,但父母离婚这一事实本身并非造成上述诸多问题的根本原因。如徐安琪学者认为,“父母离婚给未成年子女造成的重大影响包括经济生活水平下降、学业下降、行为出轨、心理问题等,这是多种因素共同作用的结果。这些因素包括父母的监护、直接抚养人的经济条件、直接抚养人对未成年子女的照顾和教育、学校和社会对离婚家庭未成年子女的态度和教育方式等。离婚本身并不是起决定作用的因素。”^②相关研究进一步表明,离婚后所出现的多种可能影响子女福利的因素中,父母(无论离婚后是否与子女共同生活)与子女之间的关系是极其关键的。如有学者指出,“父母离婚后未成年子女经济生活水平下降这一事实确实存在,但其所造成影响的并非决定性的,事实上,对父母离婚后未成年子女福利产生最明显消极影响的因素,是离婚后监护人能否给予未成年子女尽职尽责的照顾。”^③也有学者认为,家庭结构的变动并不是影响未成年子女健康成长的根本原因,而父母子女之间的积极沟通和良性互动在制约离婚代际影响的结构中起了重要的作用。^④总之,父母离婚的未成年子女所承受的不良后果并不是完全由离婚本身所引起的,父母离婚所形成的不良家庭环境只是影响未成年子女福利的一个重要因素,这个因素产生何种作用、导致何种结果则取决于父母能否在离婚后仍提供给子女良好的照顾和支持,以及父母与子女之间能否有良好的互动关系。^⑤

笔者赞同我国学者的上述研究成果。父母离婚这一事实本身仅仅是影响未成年人福利的一个前提,而这一前提最终导致怎样的结果,则是由离婚后父母的态度

^① 韩晓燕,魏雁滨.父母离婚影响孩子的四大理论视角——西方文献分析[J].浙江学刊,2004,(1):207-214.

^② 徐安琪.单亲家庭子女福利及其法律、政策援助[J].青年研究,2004,(7):19-28.

^③ 徐安琪,叶文振.父母离婚对子女的影响及其制约因素——来自上海的调查[J].中国社会科学,2001,(6):137-149.

^④ 郭珊珊.父母离婚对青少年子女的影响及其制约因素的研究[J].中华女子学院学报,2005,(12):22-26.

^⑤ 王世军.单亲家庭及其对子女成长的影响[J].学海,2002,(4):84-88.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库